

SUMÁRIO

APRESENTAÇÃO À 12. ^a EDIÇÃO.....	7
ESTRUTURA DA OBRA.....	9

1.^a PARTE SEPARAÇÃO DE FATO

I

A INSTITUIÇÃO MATRIMONIAL E SUAS CRISES

1. Estado conjugal e dever de coabitação	25
2. Conteúdo do dever de coabitação	26
3. Dever de coabitação e <i>debitum conjugale</i>	27
4. Dever de coabitação desatendido. A separação de fato	28
5. A fixação do domicílio conjugal	28
6. A separação de fato como instituto jurídico	29
7. A separação legal e a separação de fato dos cônjuges.....	30
8. Por que a separação de fato?	31
9. A separação de fato perante o direito	33
10. Modalidades de separação de fato	33
11. O pacto de separação amigável: sua licitude e seus efeitos	34
12. Sanções legais de descumprimento do dever de coabitação	36
13. Sanções indiretas consequentes da separação de fato.....	37
14. Separação legal e divórcio.....	37
14.1 Recusa do débito conjugal. Anulação e dissolução do casamento	38
14.2 Separação de fato e medida cautelar de separação de corpos. Dever de fidelidade	38
15. União estável adulterina	38
16. Filiação e paternidade.....	39
17. Separação de fato e interdição do cônjuge	39



18. Dever de sustento e obrigação alimentar. A irrenunciabilidade dos alimentos	40
18.1 Coabitação sob o mesmo teto. Ausência de “comunidade conjugal” e alimentos	40
19. Incomunicabilidade dos bens e dívidas	42
20. Separação de fato e direito das sucessões	42
20.1 Deserdação.....	45
20.2 Caducidade do testamento	45
20.3 Direito real de habitação – Art. 1.831 do CC	45
20.4 Separação de fato e exercício da inventariança.....	46

2.ª PARTE

SEPARAÇÃO LEGAL (JUDICIAL E ADMINISTRATIVA)

II

VISÃO HISTÓRICA E DIREITO COMPARADO

21. Divórcio e divórcio vincular	51
22. Nas civilizações antigas	51
23. Em Roma	52
24. No direito canônico.....	52
25. As outras Igrejas	53
26. Direito comparado.....	53

III

NO DIREITO BRASILEIRO

27. Fase da pré-codificação civil.....	56
28. No Código Civil de 1916.....	57
29. A indissolubilidade como princípio constitucional e as reformas tentadas ...	57
30. A reforma vitoriosa e a atual disciplina constitucional e legal do divórcio	58
31. Crítica ao sistema legal brasileiro	58

IV

FUNDAMENTO E NATUREZA DAS CAUSAS DE SEPARAÇÃO E DIVÓRCIO

32. Fundamento: sanção e remédio.....	61
33. Causas peremptórias e causas facultativas	61



V

CARACTERÍSTICAS DA LEI BRASILEIRA DE DIVÓRCIO E SEPARAÇÃO

34. Divórcio e separação. O sistema brasileiro e sua evolução	64
35. No Código Civil de 1916.....	65
36. A indissolubilidade como princípio constitucional e as reformas tentadas ...	65
37. A reforma vitoriosa e a atual disciplina constitucional e legal do divórcio	65
38. Crítica ao sistema legal brasileiro	66
39. Características das causas de separação judicial.....	68
40. Características das causas de divórcio e as inovações legislativas.....	68
40.1 A “PC do Amor”. Separação legal e divórcio	69
40.2 Os limites da Emenda Constitucional n. 66/2010.....	69
40.3 A falácia da interpretação segundo a <i>mens legislatoris</i>	71
40.4 Interpretação lógica e sistemática.....	72
41. Dialética separação judicial-divórcio	73
42. Invocação capciosa do direito comparado.....	74
43. Fatores históricos e morais que justificam a manutenção da separação legal	75
44. O projetado Estatuto da Família e o projeto de novo Código de Processo	76

VI

CAUSAS TERMINATIVAS DA SOCIEDADE CONJUGAL

45. Enumeração legal das causas.....	78
46. Morte e ausência de um dos cônjuges.....	78
47. Nulidade ou anulação do casamento.....	80

VII

DA SEPARAÇÃO JUDICIAL E EXTRAJUDICIAL

48. Efeitos e modalidades	83
49. Caráter pessoal da ação e suas implicações	84
49.1 Intervenção de terceiros	84
49.2 Morte do cônjuge no curso do processo.....	87
50. Menoridade e incapacidade mental do cônjuge	91
51. Intervenção de terceiro no processo de separação.....	100
52. Disciplina processual. Tentativa de reconciliação e presença do advogado ...	103
52.1 Separação consensual e tentativa de reconciliação.....	104
52.2 Audiência em separado e audiência conjunta dos cônjuges.....	106
52.3 Audiência pessoal dos cônjuges e tentativa de reconciliação.....	109

52.4	Tentativa de reconciliação e participação do advogado	111
52.5	A função conciliatória do juiz	112
52.6	Ratificação. Designação de segunda audiência. Não comparecimento do cônjuge	114

VIII

SEPARAÇÃO JUDICIAL E EXTRAJUDICIAL POR MÚTUO CONSENTIMENTO

53.	Natureza e condições da separação consensual.....	119
53.1	Natureza da separação consensual	119
53.2	Cônjuges casados há mais de um ano	119
54.	Processo da separação consensual.....	120
54.1	Petição, assinatura dos cônjuges. Cônjuge analfabeto, menor e incapaz	120
54.2	Petição. Assinatura de advogado	123
54.3	Separação consensual. Juízo competente	124
54.4	Cônjuges estrangeiros domiciliados no Brasil.....	125
54.5	Competência funcional. Juiz de investidura temporária	126
54.6	Separação consensual. Férias forenses	127
54.7	Separação consensual. Valor da causa	127
55.	Instrumentação e conteúdo do pedido.....	130
55.1	Prova do casamento celebrado no País ou no exterior.....	131
55.2	Separação consensual. Pacto antenupcial.....	135
55.3	Cláusulas permitidas e cláusulas inadmissíveis	135
56.	Estipulações de conteúdo econômico. Partilha. Imposto de reposição.....	140
56.1	Necessidade de descrição dos bens	140
56.2	Partilha	143
56.3	Partilha convencional imediata ou posterior. Suas estipulações	144
56.4	Partilha total, parcial ou ideal (condomínio) dos bens	145
56.5	Partilha. Reposição (imposto <i>inter vivos</i>)	152
56.6	Partilha convencional fraudulenta aos credores.....	161
56.7	Separação consensual e partilha. Recusa de homologação (art. 1.574, parágrafo único, do CC. Cindibilidade do acordo	165
56.8	Doação e promessa de doação de bens imóveis aos filhos.....	167
56.9	Doação definitiva.....	168
56.10	Promessa de doação.....	176
56.11	A partilha e suas limitações. Desigualdade de quinhão. Renúncia de direitos. Doação universal e inoficiosa	199



57. A pensão alimentícia do marido à mulher.....	206
57.1 Verba alimentícia única para esposa e filhos	213
57.2 Acordo omissivo quanto aos alimentos	215
58. Dispensa ou renúncia dos alimentos	216
58.1 A irrenunciabilidade dos alimentos em face do atual Código Civil ...	230
58.2 A renúncia em acordo homologado antes do atual Código Civil	232
58.3 Dispensa ou renúncia. Ação revisional de alimentos	235
58.4 A pensão devida ao cônjuge renunciante	236
59. Guarda e proteção dos filhos	237
60. Recepção das normas processuais. Presença de advogado e audiência dos cônjuges. Ratificação. Irretratibilidade (Súmula 305)	253
60.1 Irretratibilidade do acordo ratificado	254
60.2 Extinção do processo de separação consensual.....	269
61. Homologação: natureza e eficácia da sentença.....	269
61.1 Modificação, rescindibilidade e anulabilidade da sentença homolo- gatória.....	277
61.2 Ação rescisória e ação de anulação	282
61.3 Da prescrição	287
62. Art. 1.574, parágrafo único, do CC: recusa à homologação do acordo preju- dicial.....	299
63. Separação e divórcio consensual mediante escritura pública.....	309
63.1 A topologia da nova lei.....	310
63.2 Escritura pública	311
63.3 Dispensa de tentativa de conciliação, ratificação e homologação	312
63.4 Prazos legais e sua prova	313
63.5 Condição de admissibilidade da separação extrajudicial	313
63.6 Promotor. Assistência e participação do advogado ou defensor públi- co	314
63.7 Requisitos da escritura e cindibilidade do acordo.....	315
63.8 Valor do contrato e assistência judiciária	316
63.9 Retratação, anulação, rescisão e reconciliação	317
63.10 Divórcio consensual	318

IX

SEPARAÇÃO JUDICIAL LITIGIOSA: (I) COM CAUSA CULPOSA

64. O novo sistema legal em seus aspectos atuais	320
--	-----

64.1	A mixórdia das causas de separação judicial e o declínio do requisito da culpa	321
65.	A regra fundamental do art. 1.572 e suas implicações	321
66.	Grave violação dos deveres do casamento.....	324
66.1	Adulterio.....	324
66.2	O quase adultério (injúria grave)	329
66.3	O adultério casto (inseminação artificial)	334
66.4	Adulterio precoce (causa de anulação do casamento por erro essencial)	337
66.5	Infração ao dever de respeito (servícia e agressão)	339
66.6	Infração do dever de respeito, consideração e estima (injúria).....	341
66.7	A casuística da injúria grave.....	345
66.8	Infração do dever de coabitação (abandono injurioso e voluntário do lar)	354
66.9	Infração (recusa) do débito conjugal. “Adulterio precoce” (causa de anulação do casamento ou de separação judicial).....	361
66.10	Infração do dever de assistência e socorro	366
67.	Conduta desonrosa do cônjuge	367
68.	Condenação por crime infamante e comportamento condenável.....	370
69.	Insuportabilidade da vida em comum.....	376
70.	“Outros fatos” que tornam evidente a impossibilidade da vida em comum (art. 1.573, parágrafo único)	391

X

SEPARAÇÃO JUDICIAL: (II) SEM CULPA

71.	Natureza e fundamento	398
72.	Ruptura prolongada da vida em comum (separação de fato).....	398
73.	Separação por motivo de grave doença mental	404
74.	Aspectos especiais da separação judicial sem culpa	411

XI

SEPARAÇÃO JUDICIAL E MEDIDAS CAUTELARES

75.	Generalidades	415
76.	Separação prévia de corpos	416
77.	Guarda provisória de filhos	435
78.	Alimentos provisionais	437
79.	Medidas cautelares de conteúdo patrimonial	454

XII

PROCESSO DE SEPARAÇÃO JUDICIAL LITIGIOSA

80. Foro competente para a ação de separação judicial	467
81. Caráter pessoal da ação e suas implicações	491
82. Pedidos cumulados e conexos. Reconvenção	493
83. Tentativa de conciliação e conversão em amigável	505
84. Questões processuais relevantes	518
84.1 Processo em segredo de justiça e identificação nominal das partes ...	518
84.2 Justiça gratuita	520
84.3 Valor da causa na separação litigiosa	522
84.4 Competência do juiz substituto de investidura temporária	524
84.5 Separação litigiosa e férias forenses	524
84.6 Prazo para a propositura da ação	524
84.7 Prova da existência do casamento	524
84.8 Intervenção obrigatória do Ministério Público	525
85. Causa legal de separação e causa jurídica do pedido	525
86. Do libelo. Imutabilidade e fatos novos	528
87. Citação e resposta do réu. Ausência de resposta	540
88. A prova e sua apreciação	549
88.1 Ônus da prova	549
88.2 Confissão real ou ficta	551
88.3 Testemunhas	569
88.4 Infidelidade conjugal e sua prova	577
88.5 Prova literal. Documentos e cartas	579
88.6 Sentença criminal	583
88.7 Prova técnica e pericial	584
88.8 Gravações telefônicas, sonoras e cênicas	586
88.9 Ciência própria ou conhecimento pessoal do juiz	607

XIII

A SENTENÇA DE SEPARAÇÃO JUDICIAL. SUA NATUREZA E EFICÁCIA

89. Julgamento antecipado e sentença	611
90. Pedido de separação com pluralidade de causas	615
91. Pedido de separação judicial e direito superveniente	619
92. Os encargos do processo	620
93. Recurso. Legitimação recursal do Ministério Público	622

94. Eficácia do julgado e registro.....	627
95. Reconciliação de direito e de fato	630
95.1 Regime de bens na reconciliação.....	639
95.2 Reconciliação de fato	641

XIV

EFEITOS DA SEPARAÇÃO JUDICIAL

96. Efeitos e seu termo inicial	645
97. O uso do sobrenome do outro cônjuge	647
98. Adição do patronímico do companheiro/concubino	665
99. Efeitos pessoais. Cessação da coabitação e da fidelidade. Outros efeitos.....	672
99.1 Coabitação e fidelidade.....	672
99.2 Filhos nascidos após a separação	673
99.3 Modificação no registro civil do filho.....	673
99.4 Adoção de menor.....	675
99.5 Direito sobre o corpo do cônjuge premorto	677
99.6 Interdição e curadoria do ex-cônjuge.....	677
99.7 Expulsão de cônjuge estrangeiro.....	678
99.8 Vínculo da afinidade.....	679
99.9 Direito de remição	679
99.10 Revogação de testamento	680
99.11 Domicílio e chefia.....	681
99.12 Nas locações urbanas.....	684
99.13 Bem de família	686
99.14 Revogação de mandato	687
99.15 Conta bancária conjunta	688
99.16 Extinção de usufruto	688
99.17 Prescrição entre ex-cônjuges	688
99.18 Usucapião de bens não partilhados	690
99.19 Repercussões na esfera penal.....	690
99.20 Término da sociedade conjugal e do regime de bens. Condomínio entre ex-cônjuges	691
99.21 Doação a concubina. Seguro.....	695
99.22 Direito das sucessões	697
99.23 Pecúlio e pensão previdenciária	700
100. Efeitos patrimoniais. Bens partilháveis e partilha.....	701

100.1	Bens sujeitos à partilha.....	727
100.2	Registro da sentença de separação e transcrição da partilha	759
101.	A sanção patrimonial do art. 1.572, § 3.º, do CC. Revogação de doação. Indenização e dano moral.....	764
101.1	Sanção patrimonial.....	764
101.2	Revogação de doação feita ao outro cônjuge.....	770
101.3	Indenização ao cônjuge inocente e dano moral.....	771
102.	Dever de assistência e socorro. Alimentos e pensão.....	776
102.1	Culpa recíproca na separação litigiosa	789
102.2	Na separação judicial sem culpa (art. 1.572, §§ 1.º e 2.º, do CC).....	793
102.3	Sentença de separação judicial e concessão de alimentos	798
102.4	Arbitramento judicial da pensão	804
102.5	Execução da pensão. Competência	807
102.6	Transmissão da obrigação alimentícia	810
102.7	Alimentos provisionais e alimentos definitivos.....	811
102.8	Revisional e exoneratória de pensão	812
102.9	Casamento ou conduta irregular e concubinato posterior da ex-esposa	813
102.10	Restauração da pensão suspensa e recuperação da pensão perdida ...	820
103.	Separação judicial. Previdência social e seguro	825
104.	Da proteção à pessoa dos filhos.....	830
104.1	Dever de sustento	839
104.2	O direito de visitas.....	841
104.3	Violação penal da cláusula de guarda e de visita. Desobediência e subtração de incapaz. Sequestro.....	851
104.4	Direito de visita dos avós e familiares do menor	855
104.5	Direito de fiscalização. Prestação de contas.....	858
104.6	Poder familiar	862
105.	Execução do acordo homologado e competência.....	869
106.	Mutabilidade da sentença ou acordo de separação judicial.....	873

3.ª PARTE

DIVÓRCIO

XV

DIVÓRCIO: CONCEITO E MODALIDADES

107.	Término da sociedade conjugal e dissolução do vínculo	905
------	---	-----

108. Fundamento e modalidades	905
109. Caráter pessoal da ação de divórcio e suas implicações	907

XVI

CONVERSÃO DA SEPARAÇÃO JUDICIAL EM DIVÓRCIO

110. Extinção da modalidade de divórcio-conversão	909
111. Separações legais não convertidas em divórcio	910
112. Processos em curso e direito superveniente	912

XVII

AÇÃO DIRETA DE DIVÓRCIO

113. Fundamentos e modalidades	913
113.1 Sistema do direito anterior (síntese)	913
113.2 Aplicação imediata da nova lei e suas implicações	914
113.3 O problema da reconvenção na ação de divórcio	915
113.4 Legislação superveniente e renovação do pedido	917
113.5 Cônjuges separados judicialmente e divórcio direto	919
113.6 Separação de fato e ruptura da vida em comum	922
113.7 Separação judicial e divórcio – Cumulação e modificação do pedido	923
114. Divórcio consensual judicial	924
114.1 Competência	925
114.2 Processo	926
114.3 Descrição e partilha de bens	928
114.4 Tentativa de conciliação e audiência de ratificação e prova	929
115. Ação ordinária de divórcio	938
115.1 O direito anterior	938
115.2 O novo sistema do divórcio litigioso	939
115.3 Irrelevância da causa eventualmente culposa da separação de fato ...	940
115.4 O procedimento da ação de divórcio direto	943
115.5 Juízo e foro competentes	943
115.6 Caráter pessoal da ação de divórcio	953
115.7 Medidas cautelares no divórcio direto	954
115.8 Valor da causa na ação de divórcio	954
115.9 Fundamento da ação. Defesa e reconvenção	955
115.10 Tentativa de reconciliação	957

115.11 Prova e julgamento antecipado	962
115.12 Intervenção e legitimação do Ministério Público	962
115.13 A sentença de divórcio.....	963
115.14 Encargos processuais da sucumbência	964
115.15 A sentença e suas estipulações	967
115.16 Decisão sobre partilha de bens	970
115.17 Registro da sentença de divórcio e seus efeitos	973

XVIII

EFEITOS DO DIVÓRCIO

116. A omissão da lei e os princípios gerais	974
117. Dissolução do vínculo e impedimentos matrimoniais	975
118. Efeitos quanto aos deveres conjugais. Alimentos	982
118.1 Alimentos e divórcio.....	982
118.2 Divórcio e renúncia dos alimentos	982
118.3 Alimentos no divórcio consensual	985
118.4 Alimentos e o direito anterior na ação ordinária de divórcio	988
118.5 Alimentos e divórcio litigioso.....	991
118.6 Alimentos na ação de divórcio após a EC 66/2010	992
118.7 Extinção, revisão e exoneração dos alimentos	995
118.8 Execução nos próprios autos do divórcio	996
119. Divórcio: pensão previdenciária e securitária.....	997
120. O sobrenome do outro cônjuge e do filho sob sua guarda	1011
120.1 Direito anterior	1011
120.2 O sobrenome do divorciado no Código Civil atual.....	1013
120.2.1 No divórcio direto consensual	1024
120.2.2 Na ação direta de divórcio.....	1024
121. Adição do patronímico do companheiro divorciado	1028
122. Efeitos patrimoniais. Art. 1.572, § 3.º. Partilha dos bens	1031
123. Possibilidade de mais de um divórcio	1040
124. Efeitos do divórcio e casamento religioso	1040
125. Efeitos do divórcio quanto aos filhos	1041
126. Efeitos do divórcio com relação a terceiros. Afinidade.....	1042
127. Registro da sentença de divórcio e seus efeitos	1043
127.1 Duas sentenças de divórcio	1045

XIX
DIVÓRCIO REALIZADO NO ESTRANGEIRO
E HOMOLOGAÇÃO DA SENTENÇA

128. A nova disciplina legal.....	1047
129. Homologação da sentença como condição de sua eficácia.....	1048
130. Estrangeiros divorciados.....	1050
131. Presença de cônjuge brasileiro	1053
132. Revisão ou reexame da decisão homologatória	1053
133. Homologação sem restrição.....	1053
134. Sentença de divórcio não vincular ou de separação pessoal.....	1054
135. Divórcio perante autoridade administrativa ou eclesiástica	1054
136. Divórcio proferido por tribunal eclesiástico ou representação diplomática no território brasileiro	1055
137. Competência do juízo do divórcio. Foro de eleição	1057
138. Legitimidade ativa para o pedido de homologação	1059
139. Regularidade da citação no juízo do divórcio.....	1059
140. Instrumentação do pedido e processo	1061
141. Citação do requerido	1063
142. Limites da lide no processo de homologação	1064
143. Partilha de imóveis situados no Brasil.....	1066
144. Sentença estrangeira. Falecimento do cônjuge.....	1072
145. Processo homologatório e honorários advocatícios	1072
BIBLIOGRAFIA	1073